

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学号: 13020111150316

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

英美明示信托瑕疵及其纠正研究

Research on the Defect-Redressing in Express Trust under Anglo-American Law

张婕娟

指导教师姓名: 朱 炎 生 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2014 年 月

论文答辩时间: 2014 年 月

学位授予日期: 2014 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2014 年 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

历经几个世纪的发展，英国信托制度在不断完善、丰富的过程中以其灵活性、多样性等特质，赢得了世界大多数国家的亲睐。各国在吸收、借鉴、移植英国信托制度的过程中，由于诸如法律制度基础、国情等实际状况的考量，对英国信托制度多加变更。包括美国在内的许多国家成功地借鉴了英国信托制度，延续并丰富了信托制度的功能及优越性；也有为数不少的国家在移植信托制度的过程中出现了偏差，导致信托失去了其灵魂，丧失了其独特的优越性，致使该国信托制度出现缺漏，我国就是一个典型的例子。

英国明示信托是信托制度灵活性、优越性的根本体现，而美国在承继信托制度的过程中丰富了明示信托制度，故而笔者以英美明示信托为依托，研究其信托瑕疵情形及纠正方式，继而思考英美在处理明示信托瑕疵方面对我国的借鉴可能性及具体方案。文章具体结构安排如下：

第一章介绍了英美明示信托的基础理论，主要包括英美明示信托的概念及其分类、英美明示信托的生效要件。

第二章从信托不成立及信托无效两方面分析英美明示信托瑕疵的主要情形。其中，第一节从信托意图不确定、受益人不确定以及信托财产瑕疵三种类型分析了英美明示信托不成立的情形；第二节从信托目的违法、信托违反永续原则、信托违反公共秩序三大类分析了英美明示信托无效的情形。

第三章则分析了英美明示信托瑕疵的纠正，即英美通常用来处理瑕疵信托相关财产问题的方式，主要包括三种：适用回复信托、由财产占有人享有信托财产的所有权、由国家没收信托财产。

第四章分析了英美明示信托瑕疵及其纠正对我国的借鉴意义。第一节从信托的形式、信托当事人对信托的影响及信托的期限方面分析了我国在信托瑕疵情形设置上的缺陷并提出借鉴英美相关制度的措施；第二节分析了我国在信托瑕疵纠正措施上的不足，并从适用回复信托等方面提出了借鉴措施。

关键词：英美明示信托；信托无效；信托不成立

ABSTRACT

Through centuries' development, the British trust system has won the favor of most of the countries in the world by its flexibility and diversity while improving itself. Each country has altered the British trust system according to its legal system basis and specific national conditions while learning, absorbing and transplanting it. Many countries including America have successfully learned the system and enrich its function as well as superiority. However, take China as a typical example, there are many deviations appeared in transplanting the system for many countries which have made the trust losing its soul and its unique superiority. As a result, the omissions appeared in the trust system.

British express trust is the fundamental reflection of trust system's flexibility and superiority. Furthermore, America has enriched the express trust system while inheriting it. Therefore the author will study the situations of defective trust and the redressing ways according to Anglo-American express trust and thus consider the possibility of China learning the methods dealing with defects from Britain and America and the project how China can learn from it. Here is the structure arrangement:

Chapter 1 will describe the basic theory of Anglo-American express trust, mainly including its conception, classification and its effective requirements.

Chapter 2 will analyze the common defective situation in Anglo-American express trust from the aspects of trust being unable to establish and trust being invalidated. Subchapter 1 will analyze the situations trust being unable to establish because of uncertain purpose, beneficiary or there being flaws in trust property. Subchapter 2 will analyze the situation of invalid Anglo-American express trust from 3 major categories including the purpose of trust breaking the law, trust violating the sustainable principles and

trust violating the public order.

Chapter 3 will analyze the redressing of defective trust, the ways to handle the related property when a trust is considered defective, which mainly includes three ways, applying the resulting trust, letting the property owner enjoy the ownership of trust property and letting the trust property being confiscated by the country.

In chapter4 the author analyses the lessons for our nation brought by the defects and redressing of Anglo-American express trust. Subchapter 1 analyses the flaws in defective trust settings and thus put forward some measures in learning related system from Britain and America from the aspects of the forms of trust, the influence on the trust brought by the clients and the deadline of the trust; subchapter 2 analyses the flaws in redressing the defective trust and proposes related measures of learning from the aspects such as apply the resulting trust.

Key Words: Anglo-American express trust; invalid trust; trust which is not established

案例表

Armitage v Nurse (1998) Ch.241	12
Brown v Burdett 引自 Richard Edwards,Nigel Stockwell.Trusts and Equity 5th Edition[M].北京:法律出版社,2003.130.....	22
Boyce v Boyce (1849) E.R.959	11
Harding v Glyn (1739) 26 E.R.299	10
Harwood,Re (1936) Ch 285	27
In Re Goldcorp Exchange Ltd (1995) 1 AC 74	11
Inland Revenue Commissioners v Broadway Cottages (1955) A.C.572	13-14
Jone v Lock (1865) 引自 Gary Watt.Equity & Trust[M].湖北:武汉大学出版社,2004.17.....	9
Knight v Knight (1840) 3 Beavan 148 E.R.58	8
Lambe v Eames (1871) LR 6 Ch App 597	10
London Wine Co,Re (1986) P.C.C.121	11
McPhail v Doulton (Re Baden's Deed Trust(No.1)) (1970) 2 All ER228	13
Midland Bank Ltd. V Wyatt 引自张天民.失去衡平法的信托[M].北京:中信出版社,2004.363.....	17
Noel v Sandbrook (1912) 2 Ch.471	21
Paul v Constance (1977) 1 WLR 527	9
Palmer v Simmonds 引自谭振亭.信托法[M].北京:中国政法大学出版社,2010.74.....	11
R.v District Auditor,Exp.West Yorkshire MCC 引自[英]D.J.海顿.信托法[M].周翼,王昊译,北京:法律出版社,2004.96-97.....	13

Re Adams and the Kensington Vestry (1884) 27 Ch D 394.CA.....	10/30
Re Astor's ST 引自 Andrew Iwobi.Essential trust(Third edition)[M].湖北:武汉大学出版社,2004.17.	12
Re Dawson (1888) 39 Ch.D.155	18
Re Ulverston and New Hospital Building Trusts 引自何宝玉.英国信托法原理与判例[M].北京:法律出版社,2001.365.....	26
Sheats v Johnson 229 Ga.150, 189 S.E.2d 856	18
Simpson v Simpson (1992) 1 F.L.R.601	23
Sprange v Barnard (1789) 29 E.R.320.....	11
Thrupp v Collett (1858) 26 Beavan 125 53 E.R.844.....	15
Tinsley v Milligan (1992) Ch.3	29-30

目 录

前 言.....	1
第一章 英美明示信托的基础理论.....	2
第一节 英美明示信托的概念与分类.....	2
一、英美明示信托的概念.....	3
二、英美明示信托的分类.....	3
第二节 英美明示信托的成立与生效要件.....	6
一、委托人的意思表示.....	6
二、信托财产的转移.....	6
第二章 英美明示信托瑕疵的情形.....	8
第一节 信托不成立的情形.....	8
一、委托人的意图不能确定.....	8
二、信托财产不能确定.....	10
三、受益人不能确定.....	12
第二节 信托无效的情形.....	14
一、目的违法的信托.....	14
二、因债权人撤销而无效的信托.....	16
三、行为违反公共政策或损害公共利益的信托.....	17
四、当事人资格欠缺或瑕疵.....	22
第三章 英美明示信托瑕疵的纠正.....	25
第一节 适用回复信托处理信托财产.....	25
一、私益信托瑕疵.....	25
二、公益信托瑕疵.....	26
三、回复信托的适用.....	27

第二节 适用其他方式处理信托财产	28
一、财产占有人享有信托财产	28
二、国家没收信托财产	30
第四章 英美明示信托瑕疵相关规定对我国的借鉴意义	32
第一节 英美明示信托瑕疵情形的借鉴	32
一、关于设立信托的形式	32
二、关于受托人对信托效力的影响	34
三、关于受益人对信托效力的影响	35
四、关于信托的期限	36
第二节 英美明示信托瑕疵纠正的借鉴	37
结 语	41
参考文献	43
致谢语	46

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 Basic theory of Anglo-American express trust.....	2
Subchapter 1 The concept and classification of Anglo-American express trust.....	2
Section 1 The concept of Anglo-American express trust	3
Section 2 The classification of Anglo-American express trust.....	3
Subchapter 2 The effective requirements of Anglo-American express trust.....	6
Section 1 The meaning expression of the clients.....	6
Section 2 The transfer of trust property	6
Chapter 2 The situations of Anglo-American express trust's defects.....	8
Subchapter 1 The situation of trust which is not established	8
Section 1 Clients' purposes being unable to be confirmed.....	8
Section 2 Trust property being unable to be confirmed	10
Section 3 Beneficiary being unable to be confirmed	12
Subchapter 2 The situation of invalid trust.....	14
Section 1 Trust of illegal act.....	14
Section 2 Invalid trust due to clients' revocation.....	16
Section 3 The purposes of the trust that violates public policy	17

Section 4 Clients lacking qualification	22
Chapter 3 The redressing of trust's defects	25
Subchapter 1 Handle the trust property by applying the resulting trust	25
Section 1 Personal profit trust's flaws.....	25
Section 2 Public interest trust's flaws	26
Section 3 The application of resulting trust.....	27
Subchapter 2 Handle the trust property by applying other methods ..	28
Section 1 The property owner enjoys the trust property	28
Section 2 The country confiscates the property	30
Chapter 4 The meaning that the rules of Anglo-American express	
trust's defect-redressing bring to China	32
Subchapter 1 The lessons in the situations of defect given by	
Anglo-American express trust	32
Section 1 About the setting up the trust formation	32
Section 2 About the client's influence on trust's effectiveness	34
Section 3 About the beneficiary's influence on trust's effectiveness.....	35
Section 4 About the deadline of the trust	36
Subchapter 2 The lessons in the redressing given by Anglo-American	
express trust's flaws.....	37
Conclusion.....	41
Bibliography	43
Acknowledgement	46

前 言

产生于英国中世纪的信托制度伴随着英国殖民扩张，被传播到了美国、加拿大、澳大利亚等英美联邦国家及其殖民地区。后来，殖民主义退出了历史的舞台，但信托制度由于具有高度的灵活性、目的自由化等特点并没有随之消逝，而是在美国、加拿大等英美法系国家落地生根并不断发展。虽然英美法系国家在传承、发展信托制度的过程中均有根据各国实际情况对信托制度的具体规则加以修正，但他们总体上仍保留着英国信托的基本制度和原则。而日、韩等大陆法系国家因基础法律制度的差异及国情的不同，在从英美移植信托制度的过程中大刀阔斧地改变了信托制度。可以说他们只是传承了信托制度的外壳，却丢了信托制度灵魂，导致信托制度大失色彩。故而本文以英美作为基础来研究信托制度。

基于当事人意思表示设立的明示信托乃信托制度灵活性、自由化之所在，亦是设立信托的主要方式。关于信托的设立、分类、税制等方面，国内外学者们有众多的研究成果，但对于限制信托自由的信托无效制度、信托不成立制度却鲜有人研究。自由的扩张固然可以推动经济、社会的发展，但无限制的自由亦将带来社会秩序混乱等负面作用。信托制度在赋予人们处分财产自由的同时，亦要求注重公平与效率。信托瑕疵及纠正的相关制度（包含信托无效制度及信托不成立制度）即为限制信托自由、平衡自由与公平之冲突的重要武器。笔者将从英美明示信托的相关概念、信托瑕疵情形以及其法律后果三大方面出发，研究英美明示信托瑕疵及其纠正措施，探讨英美明示信托相关制度对我国的借鉴意义。

第一章 英美明示信托的基础理论

何为信托？起源于英国的信托制度是一种财产转移与财产管理制度。它因具有简便性、灵活性、优先性等特点而在美国、加拿大等英美法系国家广泛传播。虽然已经有了几百年的历史，但是由于品类繁多及思维模式的差异，至今世界各国都无法给信托下一个令人满意的定义。正如 Richard Edwards 和 Nigel Stockwell 在《Trusts and Equity》书中所述，给信托下定义是非常困难的，但是它的要素非常容易描述和理解。^①总结英美法系学者们对信托的各种定义^②，笔者以一个简单的例子来描述最基本的信托制度：年近古稀的 A 拥有 2 千万美元现金，但是他害怕自己有一天生意失败一夜变成穷光蛋，也担心自己四个儿子挥霍家产，更心疼将来儿子们为了继承他的财产需要缴纳巨额的遗产税。为了永续家财，A 将 1 千万美元交付给 B，要求 B 将这 1 千万的盈利所得按月支付给 A 自己，在 A 死后将 1 千万本金平均分配给 A 的四个儿子。此外，A 还立下一份遗嘱：将 A 所有的现金遗产交付予 C，但要求 C 妥为经营，并将利润按年平均分配给 A 的四个儿子。待其四个儿子都去逝后，C 应根据 A 的孙子们的经济状况将本金分配给他们。上述 A 对 B、C 的交付行为及要求即为信托，其中 A 即信托的委托人，B、C 为信托的受托人，A、A 的四个儿子和孙子即为信托的受益人。

^① [英]Richard Edwards,Nigel Stockwell.Trusts and Equity 5th Edition[M].北京:法律出版社,2003.7.

^② 英美对于信托的定义有很多，比如 Ford and Lee《Principle of the law of trust》提出，信托是指作为某一特定财产（信托财产）的所有人（受托人）所负有的为另一人（收益人）的利益或为发展某一特定目的而处理该财产的衡平法上的义务。Michael Evans《Equity and Trust》认为，当财产所有人是为了其他人或为了法律认可的目的而负有处理该财产的义务时，则存在信托。再如美国《信托法重述（第 2 版）》对信托所下的定义：本重述所称信托，在不包括慈善信托、回转信托、推定信托之情况下，是指关于财产的一种信赖关系。在这种信赖关系中，该财产的所有权人由一个人持有，该人负有为另一个人处理该财产的衡平法上的义务，而该义务产生于创设这种关系的意思表示。George T. Bogert 在《trust》提出，信托是一种信任关系，其中，持有财产权的人负有为他人利益管理或处分该财产的衡平法上的义务。关于信托的定义除上述所列外还有很多，但正如正文所述，没有一个定义可以囊括所有的信托制度。

第一节 英美明示信托的概念与分类

一、英美明示信托的概念

英美信托品类繁多，明示信托即为其中最普遍、最基本的一个类型。明示信托，顾名思义，指依照委托人创立信托的意思表示而成立的信托。它与法定信托、默示信托相对应，是按照创设信托的方式对信托制度进行划分而产生的。^①明示信托通常需要委托人将其设立信托的意图以书面、口头、行为等各种方式表达出来，并将特定财产交付予某个（或某些）其信任的人方可成立。上述笔者所列举的例子即是一个典型的明示信托。在某些特殊的情况下，当事人也许主观上并没有设立信托的意思表示，但是其客观行为亦促成了一项明示信托。即即使委托人并不知道什么是信托，但是他客观实施了将财产交付他人并要求他人为了第三人的利益经营管理财产等设立明示信托的行为，亦可以成立明示信托。在法律允许的范围内，任何人都可以为了特定目的依照自己的意思设立明示信托。明示信托反映了信托制度追求自由的价值取向，是信托制度灵活性、自由化的根本体现，是应用最普遍、最广泛的一种信托制度。按照设立时间的不同、信托目的的不同等还可以进一步将明示信托划分为遗嘱信托与生前信托、私益信托与公益信托等不同类型。

二、英美明示信托的分类

（一）生前信托与遗嘱信托

根据信托生效^②的时间不同，明示信托可以分为生前信托（living trust）与遗嘱信托（testamentary trust）。委托人在生前将信托财产交付予他人，并要求他人为了第三人（也可以是委托人自己）的利益管理该财产即成立生前信托。生前信托依据设立的方式不同又可以分为契约信托与宣言信托。契约信托是指依委托人与受托人订立的契约而成立的信托。宣言信托是由委托人单方对外宣告，其为了他人（也可以包括委托人自己在内的两个以上受益人）

^① 法定信托是指依照法律的直接规定而产生的信托。默示信托则是指依照法院推定或拟制而产生的信托，又包括拟制信托(Constructive Trust)和回复信托(Resulting Trust)两种。（引自何宝玉.信托法原理研究[M].北京:中国政法大学出版社,2005.26.）

^② 有的学者称为信托成立的时间。在英美法系，信托成立与信托生效时间上是一致的。（参见高凌云.被误读的信托——信托法原论[M].上海:复旦大学出版社,2010.74-75.）

的利益而将其部分财产独立于其他财产，并进行经营管理而成立的信托。

遗嘱信托是指委托人于生前立下遗嘱，在遗嘱中表明在其死后将其遗留下的某些财产交付予他人，并要求他人为了第三人的利益经营管理该财产。遗嘱信托属于死因行为，即该信托在委托人死亡时方才生效。笔者前述所举之例子中，A 与 B 所成立之信托即为生前信托、契约信托。A 与 C 所成立之信托即为遗嘱信托。

（二）私益信托与公益信托

“依据设立信托的目的差异，明示信托可以分为私益信托与公益信托（charitable trust）。"^①以私人利益为目的所设立的信托为私益信托。公益信托则是以公共利益为目的而设立的信托。^②例如上述所举的例子，A 为了自己及自己子孙的利益而设立了生前信托和遗嘱信托，此二信托均属于私益信托。若 A 将那 1 千万元美元交付予 B，要求 B 将利润支付给某希望小学用于设立助学金，并在该小学需要修缮或扩建时视情况将本金给付给希望小学，则该信托为公益信托。公益信托的设立条件较私益信托宽松，且通常享有财政税收上的优惠。因此，在英美国家，公益信托成为公民支持公益事业的主要形式。

（三）固定信托与自由裁量信托

“根据受益人是否享有固定的受益权份额或受益权，明示信托可以分为固定信托（fixed trust）与自由裁量信托（discretionary trust）。"^③固定信托是指根据委托人的指定，受益人对信托财产享有确定的收益份额。如上例 A 与 B 成立的信托，A 自己及 A 的每个儿子对信托财产均享有固定比例的受益权，即为固定信托。若信托中受益人是否享有受益权、受益权份额为多少均不确定，有待受托人根据委托人设立信托时的指示并参考实际情况加以确定的，则为自由裁量信托。受托人所享有的，按照他认为合适数额，向委托

^① 高凌云.被误读的信托——信托法原论[M].上海:复旦大学出版社,2010.44.

^② 何为以公共利益为目的，“英国上议院法官 Lord Macnaughten 将其分为四大类：救济贫困目的；发展教育目的；发展宗教目的和其他有利于社会公众的目的。美国《信托法重述（第 2 版）》第 368 条则概括为六类：救济贫困目的；发展教育目的；发展宗教目的；增进健康目的；政府或社会目的；其他有利于社会利益实现的目的。上述分类虽然没有法律约束力，但已普遍为英美学界及法院所认可。”引自周小明.信托制度比较法研究[M].北京:法律出版社,1996.139.

^③ 何宝玉.英国信托法原理与判例[M].北京:法律出版社,2001.36.

Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”. Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库